

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 29-7-2020 με την εξής σύνθεση: Μαρία-Ελένη Σιδέρη - Πρόεδρος, Σταυρούλα Κουρή - Εισηγήτρια, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 21-6-2020 (ημεροχρονολογία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 767/22-6-2020 της εταιρίας «\*\*\*\*\*», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «ΔΗΜΟΣ\*\*\*\*\*», νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Την από 29-6-2020 παρέμβαση του οικονομικού φορέα «\*\*\*\*\*» και το διακριτικό τίτλο «\*\*\*\*\*», νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Σταυρούλα Κουρή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την άνω προδικαστική προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθεί η υπ' αριθ.169/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου \*\*\*\*\* για την ανάθεση της δημόσιας σύμβασης «Προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών Δήμου \*\*\*\*\* και ΝΠ αυτού».

2. Επειδή, με την από 29-6-2020 παρέμβαση η συμμετέχουσα στο διαγωνισμό «\*\*\*\*\*» επιδιώκει τη διατήρηση του κύρους της προσβαλλόμενης απόφασης καθό μέρος την αφορά.

3. Επειδή, έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 του

## Αριθμός απόφασης: 904 / 2020

Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό \*\*\*\*\*), ποσού 600,00€, δεδομένου ότι η προϋπολογισθείσα αξία του Τμήματος Β-Λιπαντικά, για το οποίο ασκείται η εξεταζόμενη προδικαστική προσφυγή ανέρχεται στο ποσό των 13.698,94€ (πλέον ΦΠΑ).

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας δαπάνης του και του χρόνου αποστολής δημοσίευσής του, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω προδικαστική προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

5. Επειδή, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ. α'), δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη πράξη αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ στις 12-6-2020, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες, η δε εξεταζόμενη προσφυγή ασκήθηκε στις 21-6-2020.

6. Επειδή, το έννομο συμφέρον της προσφεύγουσας στοιχειοθετείται στο γεγονός ότι υπέβαλε προσφορά στο συγκεκριμένο διαγωνισμό και προσδοκά με την εξεταζόμενη προδικαστική προσφυγή να αναδειχθεί αυτή ανάδοχος της σχετικής σύμβασης.

7. Επειδή, με την υπ' αριθ. \*\*\*\*/15-1-2019 διακήρυξη προκηρύχθηκε διαγωνισμός με ανοικτή διαδικασία μέσω ΕΣΗΔΗΣ για την ανάθεση της σύμβασης «Προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών Δήμου \*\*\*\*\* και ΝΠ αυτού», με CPV \*\*\*\*, \*\*\*\*, \*\*\*\*\*, \*\*\*\*, συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 199,985,13€ (πλέον /νου ΦΠΑ) και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Η σύμβαση υποδιαιρείται σε 2 τμήματα, ήτοι Ομάδας Α-Καύσιμα και Ομάδα Β Λιπαντικά ως αυτά ορίζονται στο άρθρο 1.3 της διακήρυξης. Η προκήρυξη της σύμβασης καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με ΑΔΑΜ \*\*\*\*\* και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό αριθμό \*\*\*\*, καταληκτική δε ημερομηνία παραλαβής των προσφορών ήταν στις 6-2-2020. Για την Ομάδα Β-Λιπαντικά υπέβαλαν προσφορά τέσσερις (4) συμμετέχοντες, ήτοι η προσφεύγουσα «\*\*\*\*\*», η παρεμβαίνουσα «\*\*\*\*\*», ο «\*\*\*\*» και η «\*\*\*\*\*». Ο οικονομικός

## Αριθμός απόφασης: 904 / 2020

φορέας «\*\*\*\*\*» για την ομάδα Β Λιπαντικά αποκλείστηκε από το διαγωνισμό με την προηγούμενη με αρ.168/2020 (σε ΟΡΘΗ ΕΠΑΝΑΛΗΨΗ) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής. Κατά το Πρακτικό ΙΙ της Επιτροπής Διαγωνισμού για την ομάδα Β Λιπαντικά η οικονομική προσφορά της εταιρίας «\*\*\*\*» ανήλθε στο ποσό των 5.078,17€, της «\*\*\*\*8» στο ποσό των 11.367,27€ 3, της «\*\*\*\*\*» στο ποσό των 13.781,36€ και της «\*\*\*\*\*» στο ποσό των 15.069,25€. Η Επιτροπή Διαγωνισμού στο ανωτέρω Πρακτικό της ΙΙ διέλαβε και την εξής κρίση *«Σχετικά με το βελτιωτικό καύσης πετρελαιοκινητήρων της Ομάδας Β - Πίνακας Λιπαντικών με α/α 14 της σχετικής Μελέτης Προμήθειας 19/2019. 5 Προτείνει προς την Οικονομική Επιτροπή την αποδοχή προμήθειας της μικρής συσκευασίας (250-300 ml) και ποσότητας 10 τεμαχίων»*. Μετά ταύτα, η Οικονομική Επιτροπή της αναθέτουσας αρχής με την προσβαλλόμενη με αρ. 169/2020 απόφασή της ενέκρινε το ως άνω Πρακτικό, ανέδειξε προσωρινό μειοδότη για την Ομάδα Β-Λιπαντικά την εταιρία «\*\*\*\*\*», ως και ότι *«Σχετικά με το βελτιωτικό καύσης πετρελαιοκινητήρων της Ομάδας Β - Πίνακας Λιπαντικών με α/α 14 της σχετικής Μελέτης Προμήθειας 19/2019. Εγκρίνει την προμήθεια της μικρής συσκευασίας (250-300 ml) και ποσότητας 10 τεμαχίων.»*.

8. Επειδή, με τη συγκεκριμένη προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα βάλλει κατά της ανωτέρω υπ' αρ. 169/2020 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής υποστηρίζοντας τα εξής: Από τη διακήρυξη ρητά καθορίζεται στο άρθρο: 2.4.1 'Γενικοί όροι υποβολής προσφορών' ότι *«Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στα τεύχη της παρούσας Διακήρυξης, για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας της προμήθειας. Δεν επιτρέπονται εναλλακτικές προσφορές.»*. Επίσης, στο άρθρο 1.3 'Συνοπτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης' *ΟΜΑΔΑ Β' – ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ (ΑΦΟΡΑ ΜΟΝΟ ΤΟΝ ΔΗΜΟ ΗΛΙΔΑΣ) - ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ «Πακέτο βελτιωτικών biodiesel 5:10.000lit/1:2.000lit (5lit)» τεμ 50 x 4€ = 200€*». Κατά το άρθρο: 2.4.6 'Λόγοι απόρριψης προσφορών' προβλέπεται ότι *«Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών,*

απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), ... 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών), ... δ) η οποία είναι εναλλακτική προσφορά, η) η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής, ...». Επίσης, στη μελέτη επίσης αναφέρεται: 3. Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων: ΑΡΘΡΟ 9ο «Δεν θα λαμβάνεται υπόψη προσφορά, η οποία θα δίδεται για μέρος μόνο των ποσοτήτων του κάθε είδους καυσίμου ή λιπαντικού. Οι συμμετέχοντες μπορούν να υποβάλλουν προσφορά και για το σύνολο των προς προμήθεια καυσίμων- λιπαντικών. Οι προσφορές που αφορούν την προμήθεια των λιπαντικών θα πρέπει επί ποινή αποκλεισμού να αναφέρονται στο σύνολο της ποσότητας τους. ...» 4. ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΣ ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΟΜΑΔΑ Β ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ «Πακέτο βελτιωτικών biodiesel 5:10.000lit/1:2.000lit (5lit) » τεμ 50 x 4€ = 200€ 8.ΕΝΤΥΠΟ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ «14. Πακέτο βελτιωτικών bio-diesel 5: 10.000 lit / 1 : 2.000 lit (5 lit.)» «Υψηλής τεχνολογίας πακέτο για βελτίωση όλων των τύπων πετρελαίου, bio-diesel ....Συσκευασία 5 λίτρων.». Κατά την προσφεύγουσα, τόσο με τη διακήρυξη όσο και με τη μελέτη που αποτελεί αναπόσπαστο κομμάτι της διακήρυξης για το προϊόν με α/α 14 «Πακέτο βελτιωτικών biodiesel 5:10.000lit/1:2.000lit (5lit)» απαιτούνται 50 τεμάχια των 5 λίτρων έκαστο, δηλαδή συνολική ποσότητα 250 λίτρων. Και όπως αναφέρθηκε, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.1. της διακήρυξης «Οι προσφορές υποβάλλονται ... για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας της προμήθειας». Τόσο η εταιρεία «\*\*\*\*\*» όσο και η «\*\*\*\*\*.» στα έντυπα οικονομικής προσφοράς που κατέθεσαν αναφέρουν ότι προσφέρουν ποσότητα 10 τεμάχια των 5 λίτρων, δηλαδή συνολικά 50 λίτρα έκαστος αντί της ποσότητας των 50 τεμαχίων των 5 λίτρων δηλαδή συνολικά 250 λίτρα. Η απόφαση 169/2020 της Οικονομικής Επιτροπής στη σελίδα 4 υιοθετώντας την πρόταση της επιτροπής διαγωνισμού εσφαλμένα αναφέρει ότι: «Κατά τον έλεγχο των προδιαγραφών/τιμών προσφοράς βρέθηκε μία ανακολουθία που αφορά τις ποσότητες και την τιμή του βελτιωτικού καύσης πετρελαιοκινητήρων της Ομάδας Β - Πίνακας Λιπαντικών με α/α 14 της σχετικής Μελέτης

## Αριθμός απόφασης: 904 / 2020

Προμήθειας 19/2019. Συγκεκριμένα: Οι τεχνικές προδιαγραφές αναφέρουν ότι πρόκειται για συσκευασία 5 λίτρων, στον προϋπολογισμό υπάρχουν ποσότητες και τιμή (50 τεμάχια, 4 ευρώ) για μικρή συσκευασία (250-300 ml) και στο έντυπο προσφοράς υπάρχει η ποσότητα για την μεγάλη συσκευασία (10 τεμάχια). Κατά τον έλεγχο της τιμής προσφοράς των οικονομικών φορέων διαπιστώθηκε ότι όλοι είχαν προσφέρει για το συγκεκριμένο είδος τιμή από 3,54 έως 4 ευρώ, δηλαδή για την μικρή συσκευασία και όχι για την μεγάλη που είναι κατά πολύ ακριβότερη». Επί της απόφασης αυτής η προσφεύγουσα προβάλλει ότι: Τόσο στη διακήρυξη όσο και στη μελέτη, δεν υπάρχει η οποιαδήποτε αναφορά σε μικρές συσκευασίες των 250 ή 300ml. Η αναφορά στις συσκευασίες των 250-300ml από την Οικονομική Επιτροπή είναι προδήλως εσφαλμένη, διότι αλλάζει όχι μόνον τις απαιτούμενες συσκευασίες, αλλά και την συνολική ποσότητα προϊόντος που ορίζει η διακήρυξη και η μελέτη. Σε κάθε περίπτωση η ποσότητα που ρητά απαιτείται είναι 250 λίτρα (50 τεμάχια των 5 λίτρων) του προϊόντος και όχι κάποια άλλη μικρότερη ποσότητα. Συνεπώς τόσο οι προσφορές της «\*\*\*\*\*» όσο και της «\*\*\*\*» δεν καλύπτουν «το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας της προμήθειας» που είναι 50 τεμάχια των 5 λίτρων και πρέπει να απορριφθούν στο σύνολό τους Όσον δε αφορά στο επιχείρημα της Ο.Ε. ότι «όλοι είχαν προσφέρει για το συγκεκριμένο είδος τιμή από 3,54 έως 4 ευρώ, δηλαδή για την μικρή συσκευασία» είναι προδήλως αυθαίρετο ουδείς από τους οικονομικούς φορείς αναφέρει στην προσφορά του ότι προσφέρει μικρότερη της απαιτούμενης συσκευασίας των 5 λίτρων. Επί πλέον οι προσφέροντες υπέβαλαν Υπεύθυνη Δήλωση ότι «Έλαβα γνώση των όρων της διακήρυξης και της υπ' αριθμ. 19/2019 μελέτης της υπηρεσίας που συνοδεύει αυτήν, καθώς και των σχετικών με αυτή διατάξεων και αποδέχομαι τα ανωτέρω πλήρως και ανεπιφύλακτα» και ότι τα προσφερόμενα προϊόντα καλύπτουν τις απαιτήσεις της μελέτης, συνεπώς αποδέχθηκαν ότι για το συγκεκριμένο προϊόν απαιτείται ποσότητα 50 τεμαχίων των 5 λίτρων. Τέλος, όλοι οι οικονομικοί φορείς έχουν υπογράψει και αποδεχτεί το «έντυπο τεχνικής προσφοράς» στο οποίο γίνεται ρητή αναφορά στην απαιτούμενη συσκευασία των 5 λίτρων για το εν λόγω προϊόν. Η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία

## Αριθμός απόφασης: 904 / 2020

δεσμεύει την αναθέτουσα αρχή και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των όρων αυτής καθιστά μη νόμιμη της σχετική διαδικασία και έχει ως συνέπεια την ακύρωση των εγκριτικών και κατακυρωτικών πράξεων του διαγωνισμού. Από τον συνδυασμό των ανωτέρω, συνάγεται ότι απόκλιση της προσφοράς διαγωνιζόμενου από τους όρους της διακήρυξης και από τις απαιτήσεις της μελέτης που συνοδεύει αυτή, χαρακτηρίζεται υποχρεωτικώς ως ουσιώδης, αφού συνιστά απόκλιση από αυτές που ρητά και ειδικά προβλέπονται. Συνεπώς, εάν έστω και για ένα προϊόν δεν προσφέρεται το σύνολο της ζητούμενης ποσότητας που ζητά η αναθέτουσα αρχή, τότε το προϊόν απορρίπτεται και συνεπώς απορρίπτεται όλη η ομάδα των λιπαντικών. Ο προϋπολογισμός της προκηρυχθείσας ποσότητας της προμήθειας των λιπαντικών έχει υπολογιστεί βάσει συγκεκριμένων ποσοτήτων (τεμαχίων) και τιμών. Κατά συνέπεια, οι εγγυητικές επιστολές συμμετοχής που έχουν εκδοθεί για τις ανάγκες της διενέργειας του διαγωνισμού έχουν υπολογιστεί και αυτές βάσει του προϋπολογισμού του κάθε τμήματος. Στη συγκεκριμένη διακήρυξη οι υπολογισμοί αυτοί έχουν γίνει υπολογίζοντας 50 τεμάχια των 4€ για το προϊόν με α/α 14 και αυτή τη ποσότητα απαιτείται και είναι υποχρεωμένοι να προσφέρουν οι διαγωνιζόμενοι. Πέραν του τυπικού του θέματος, προκύπτει ότι προσφορά διαφορετικής ποσότητας από αυτής του προϋπολογισμού προκαλεί ουσιαστική αδυναμία σύγκρισης των οικονομικών προσφορών αφού προσφορά λιγότερων τεμαχίων ενός ή και περισσότερων ειδών έχει ως αποτέλεσμα μια χαμηλότερη οικονομική προσφορά, ακόμα και εάν οι τιμές που προσφέρουν όλοι οι συμμετέχοντες για όλα τα είδη είναι ίδιες. Αποδοχή και έγκριση μιας τέτοιας οικονομικής προσφοράς παραβιάζει την αρχή της ισότητας και ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων οικονομικών φορέων και την αρχή της χρηστής διοίκησης. Οι διαγωνιζόμενες εταιρείες «\*\*\*\*\*» και «\*\*\*\*\*» για το προϊόν No.14 «Πακέτο βελτιωτικών biodiesel5:10.000lit/1:2.000lit (5lit) τεμ. 50» προσέφεραν ποσότητες μικρότερες από αυτήν που ρητά απαιτεί η διακήρυξη. Πιο συγκεκριμένα οι εν λόγω εταιρείες έχουν δώσει προσφορά για 10 τεμάχια έκαστος για το προϊόν No.14, σε αντίθεση με τις προσφορές της προσφεύγουσας και της εταιρείας

## Αριθμός απόφασης: 904 / 2020

«\*\*\*\*\*» στις οποίες έχουν υπολογιστεί τιμές προσφοράς 50 τεμαχίων για το ίδιο προϊόν. Ως εκ τούτου οι προσφορές των «\*\*\*\*\*» και «\*\*\*\*\*» δεν καλύπτουν «το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας της προμήθειας» που είναι 50 τεμάχια των 5 λίτρων και πρέπει, κατά την προσφεύγουσα, να απορριφθούν στο σύνολό τους και να γίνουν αποδεκτές μόνο οι οικονομικές προσφορές των εταιρειών «\*\*\*\*\*» και «\*\*\*\*\*».

9. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με το υπ' αρ.πρωτ. 12061/26-6-2020 έγγραφο απόψεών της προς την ΑΕΠΠ προς απόρριψη της εξεταζόμενης προδικαστικής προσφυγής επικαλείται τα εξής: Κατά την συγγραφή της σχετικής Μελέτης 19/2019 για την Προμήθεια Καυσίμων και Λιπαντικών επιθυμία της υπηρεσίας ήταν η προμήθεια 50 μικρών συσκευασιών (περίπου 250-300ml) του συγκεκριμένου είδους λόγω ευχρηστίας και εύκολου τρόπου αποθήκευσης τους, έναντι 4 περίπου ευρώ/τμχ. Μετά από έρευνα αγοράς που έγινε καθ' υπόδειξη του Τεχνίτη του συνεργείου οχημάτων διαπιστώθηκε ότι ο Δήμος θα μπορούσε να προμηθευτεί, αφού υπάρχουν στην αγορά και μεγαλύτερες συσκευασίες, αυτές του 1 λίτρου με τιμή περίπου 9,7 ευρώ/τμχ. ή και 5 λίτρων με τιμή 35 ευρώ/τμχ. Η τελική απόφαση ήταν αυτή της προμήθειας συσκευασιών 5 λίτρων, όπως αυτό φαίνεται και στις Τεχνικές Προδιαγραφές της Μελέτης στον πίνακα Λιπαντικών με α/α 14. Στον Ενδεικτικό Προϋπολογισμό της ίδιας Μελέτης για το ίδιο υλικό αναφέρεται ενδεικτική ποσότητα (για συσκευασία 5 λίτρων) προμήθειας ποσότητα 50 τεμαχίων με ενδεικτική τιμή 4ευρώ/τμχ. δηλαδή τιμή και ποσότητα για την μικρή συσκευασία. Στο Έντυπο Προσφοράς Λιπαντικών πάλι για το ίδιο υλικό αναφέρεται ποσότητα 10 τεμαχίων, που ήταν και η επιθυμητή, για την συσκευασία των 5 λίτρων. Όπως προκύπτει από το Έντυπο Οικονομικής Προσφοράς που κατέθεσε ο προσφεύγων οικονομικός φορέας, αυτός είχε εντοπίσει το συγκεκριμένο λάθος/πρόβλημα πριν την λήξη της ημερομηνίας κατάθεσης των προσφορών, αφού, κατά τους ισχυρισμούς της αναθέτουσας αρχής, αλλοίωσε (άλλαξε) την ποσότητα ζήτησης του συγκεκριμένου είδους και από 10 τεμάχια την έκανε 50τεμάχια στο Έντυπο Οικονομικής Προσφοράς, ενώ, θα μπορούσε να ζητήσει διευκρινήσεις και να είχαν δοθεί οι απαραίτητες διευκρινήσεις έτσι

ώστε να λυθεί πολύ νωρίτερα το πρόβλημα. Αλλοίωση στο Έντυπο Οικ. Προσφοράς θα μπορούσε να επιφέρει τον αποκλεισμό του οικονομικού φορέα. Και πάρα αυτά και ο ίδιος έδωσε τιμή 4 ευρώ για το εν λόγω προϊόν. Επίσης, και ο οικονομικός φορέας \*\*\*\*\* έχει κάνει λάθος στον υπολογισμό της προσφοράς του και στον πολλαπλασιασμό της ποσότητας Χ τιμής του συγκεκριμένου είδους (10 τμχ. Χ3,54 ευρώ =177 ευρώ) και θα μπορούσε να είχε αποκλειστεί από την επιτροπή διαγωνισμού. Επιπλέον, ακόμα και εάν συνυπολογιστεί ή όχι η οικονομική διαφορά λόγω του συγκεκριμένου σφάλματος (τυπογραφικό), η \*\*\*\*\* σε καμία περίπτωση δεν θα ερχόταν στην θέση του μειοδότη, αφού η οικονομική διαφορά της με την \*\*\*\*\* (μειοδότης) είναι πολύ μεγάλη (8.703,19 ευρώ). Τέλος, με γνώμονα το συμφέρον του Δήμου (τόσο από οικονομικής πλευράς όσο και από χρονικής πλευράς) και με δεδομένο ότι ουδόλως επηρεάζεται το τελικό αποτέλεσμα όσον αφορά τον μειοδότη (η προσφορά του απέχει παρασάγγας του μειοδότη) η Επιτροπή Διαγωνισμού, θεώρησε ότι η διαδικασία εξελίχθηκε ορθώς και ότι ορθώς η Οικονομική Επιτροπή έκανε αποδεκτό το Πρακτικό της Επιτροπής και την ανάδειξη του συγκεκριμένου προσωρινού αναδόχου.

10. Επειδή, η εταιρία «\*\*\*\*\*» με την από 29-6-2020 νομοτύπως και εμπροθέσμως κατόπιν της από 29-6-2020 κοινοποίησης από την αναθέτουσα αρχή της εξεταζόμενης προδικαστικής προσφυγής, παρέμβασή της, μετ' εννόμου συμφέροντος, αφού έχει αναδειχθεί προσωρινή ανάδοχος, επικαλείται προς απόρριψη της συγκεκριμένης προδικαστικής προσφυγής και διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης τα ακόλουθα: Η προσφορά της εναρμονίζεται πλήρως με το άρθρο 2.4.3.2 της διακήρυξης και καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο "Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές" του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Η προσφορά της δεν περιέχει *«ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης*



## Αριθμός απόφασης: 904 / 2020

διακήρυξης» (Άρθρο 2.4.6.β). Επίσης, η προσφορά της δεν είναι «εναλλακτική προσφορά» (Άρθρο 2.4.6.δ). Η προσφορά της δεν παρουσιάζει «ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης» χωρίς κανένα στοιχείο της να αποτελεί λόγο απόρριψης αυτής (Άρθρο 2.4.6.θ). Αναφορικά με την προδικαστική προσφυγή της προσφεύγουσας εταιρείας η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει τα έξης: Στην υπ' αριθμό 19/2019 Μελέτη, Παράρτημα Ι σελίδα 50 της Διακήρυξης του Δήμου Ηλίδας αναγράφεται: «Πακέτο βελτιωτικών bio-diesel 5: 10.000 lit / 1 : 2.000 lit (5 lit.) τμχ.:50». Ωστόσο στο επισυναπτόμενο έντυπο Οικονομικής Προσφοράς της Διακήρυξης με αρ.Πρωτ: 775/15-01-2020, Παράρτημα Ι σελίδα 53 αναγράφεται: «Πακέτο βελτιωτικών bio-diesel 5: 10.000 lit / 1: 2.000 lit (5 lit.) τμχ.:10». Η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπο ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος τους αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση. Η αναθέτουσα αρχή παραβιάζοντας την αρχή ίσης μεταχείρισης δεν αποσαφήνισε τα απαραίτητα λίτρα του προϊόντος "Πακέτο βελτιωτικών bio-diesel. θέτοντας έτσι ασάφεια όσον αφορά την αποδεκτή ποσότητα του προϊόντος. Το έντυπο της Οικονομικής Προσφοράς Λιπαντικών ήταν επισυναπτόμενο ως Παράρτημα της οικείας Διακήρυξης με τις συγκεκριμένες ποσότητες (10 τμχ για bio-diesel) και γι' αυτό δεν μπορούσε να τροποποιηθεί από την παρεμβαίνουσα, εφόσον δεν είχε κοινοποιηθεί κάποια διευκρίνιση από το Δήμο, πέραν των τιμών μονάδας και της συνολικής δαπάνης που προσφέρει. Σύμφωνα με το άρθρο 124 του ν. 4412/2016 «Οι οικονομικές προσφορές συντάσσονται υποχρεωτικά επί του εντύπου που χορηγεί η αναθέτουσα αρχή ή βάσει υποδείγματος που περιλαμβάνεται ως

Παράρτημα στα έγγραφα της σύμβασης». Επίσης στην παράγραφο 2.4.2.4. της Διακήρυξης αναγράφεται *«Εφόσον η οικονομική προσφορά δεν έχει αποτυπωθεί στο σύνολό της στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων επισυνάπτει ψηφιακά υπογεγραμμένα το σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο pdf, κατά το έντυπο οικονομικής προσφοράς που επισυνάπτεται στο Παράρτημα της παρούσας Διακήρυξης»*. Άρα, όπως ρητά απαιτείται από το Άρθρο 124 του Ν.4412/2016, αλλά και την ίδια τη Διακήρυξη παράγραφος 2.4.2.4., η παρεμβαίνουσα σύμφωνα με το επισυναπτόμενο έντυπο Οικονομικής Προσφοράς Λιπαντικών, προσέφερε τη σωστή Οικονομική Προσφορά και για το σύνολο των λιπαντικών. Επιπλέον η εταιρεία \*\*\*\*\* προχώρησε σε αλλαγές του επισυναπτόμενου έντυπου Οικονομικής Προσφοράς Λιπαντικών και συγκεκριμένα στο προϊόν 14 άλλαξε την απαιτούμενη ποσότητα από 10 τεμάχια σε 50 τεμάχια, χωρίς να έχει κοινοποιηθεί κάποια διευκρίνιση από την αναθέτουσα αρχή. Η ανωτέρω εταιρεία λοιπόν έδρασε αυτοβούλως και αυθαίρετα έναντι του έντυπου της Οικονομικής Προσφοράς Λιπαντικών και χωρίς ουδεμία έγκριση του Δήμου. Ακολούθως, κοινοποιήθηκε η απόφαση 169/2020, η οποία κάνει αποδέκτες όλες τις οικονομικές προσφορές των προσφερόντων, δηλαδή και για ποσότητες 10 τεμαχίων και 50 τεμαχίων για το συγκεκριμένο προϊόν, εφόσον ο ενδεικτικός προϋπολογισμός υπερκαλύπτει όλες τις ζητηθείσες ποσότητες. Η εταιρεία \*\*\*\*\* αναφέρει περαιτέρω ότι *«αποδοχή και έγκριση μιας τέτοιας οικονομικής προσφοράς παραβιάζει την αρχή της ισότητας και ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων οικονομικών φορέων και την αρχή της χρηστής διοίκησης, λόγω αδυναμίας σύγκρισης των οικονομικών προσφορών αφού προσφορά λιγότερων τεμαχίων ενός ή και περισσότερων ειδών έχει ως αποτέλεσμα μια χαμηλότερη οικονομική προσφορά, ακόμα και εάν οι τιμές που προσφέρουν όλοι οι συμμετέχοντες για όλα τα είδη είναι ίδιες»*. Η παρεμβαίνουσα προσέφερε για το συγκεκριμένο προϊόν τιμή τεμαχίου 3,90 ευρώ, δηλαδή συνολικά  $10 \times 3,90 = 39,00$  ευρώ. Ακόμα και αν η παρεμβαίνουσα είχε προσφέρει 50 τεμάχια, δηλαδή  $50 \times 3,90 = 195,00$  ευρώ και πάλι θα είχε οριστεί ως οικονομικότερος φορέας και άρα προσωρινός ανάδοχος για το τμήμα των λιπαντικών. Αυτό είναι ξεκάθαρο από τις οικονομικές προσφορές

## Αριθμός απόφασης: 904 / 2020

(\*\*\*\*\*: 5.078,17 ευρώ με ΦΠΑ, \*\*\*\*\*: 13.781,36 ευρώ με ΦΠΑ). Συνεπώς πρόκειται για απόκλιση οκτώ χιλιάδων επτακοσίων τριών ευρώ και δεκαεννέα λεπτών (8.703,19) στις οικονομικές προσφορές, δηλαδή πολύ μεγαλύτερη από τη διαφορά που προκύπτει από τα επιπλέον τεμάχια του bio-diesel. Η παρεμβαίνουσα, λοιπόν, καθώς η διαφορά των οικονομικών προσφορών στο προϊόν Biodiesel είναι ελάχιστη (έγκειται στα 195,00-39,00=156,00 ευρώ με ΦΠΑ), εξακολουθεί σε κάθε περίπτωση να είναι η οικονομικότερη ανάμεσα στους προσφέροντες. Στην παράγραφο 3.1.1 Ηλεκτρονική αποσφράγιση προσφορών της Διακήρυξης αναφέρεται: *«Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβληθεί, ή να διευκρινίσουν το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς τους, σύμφωνα με το άρθρο 102 του ν. 4412/2016»*. Πριν την σύναψη του 2ου Πρακτικού αποσφράγισης οικονομικών προσφορών, μέλος της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου κάλεσε την παρεμβαίνουσα να αποσαφηνίσει την οικονομική της προσφορά και στην συνέχεια ενέκρινε όλες τις προσφορές των συμμετεχόντων είτε είχαν προσφέρει 10 τεμάχια είτε 50 για το υπ' αριθμόν 14: Πακέτο βελτιωτικών biodiesel, εξαιτίας αμφισημίας του Δήμου. Συνεπώς ουδείς λόγος αποκλεισμού είναι βάσιμος, καθώς η αναθέτουσα αρχή είχε λάβει γνώση της ανακολουθίας ανάμεσα στα Παραρτήματα της διακήρυξης (μελέτη και έντυπο οικονομικής προσφοράς λιπαντικών) και προχώρησε στην αποδοχή όλων των προσφορών. Σχετικά με τις τιμές που αναφέρονται στη διακήρυξη για με το υπ' αριθμό 14 προϊόν, ο Δήμος αναφέρει στην υπ' αριθμ. 169/2020 Απόφαση: *«Κατά τον έλεγχο των προδιαγραφών/τιμών προσφοράς βρέθηκε μία ανακολουθία που αφορά στις ποσότητες και την τιμή του βελτιωτικού καύσης πετρελαιοκινητήρων της Ομάδας Β - Πίνακας Λιπαντικών με α/α 14 της σχετικής Μελέτης Προμήθειας 19/2019. Συγκεκριμένα Οι τεχνικές προδιαγραφές αναφέρουν ότι πρόκειται για συσκευασία 5 λίτρων, στον προϋπολογισμό υπάρχουν ποσότητες και τιμή (50 τεμάχια, 4 ευρώ) για μικρή συσκευασία (250-300 ml) και στο έντυπο προσφοράς υπάρχει η ποσότητα για την μεγάλη συσκευασία (10 τεμάχια). Κατά τον έλεγχο της τιμής προσφοράς των οικονομικών φορέων διαπιστώθηκε ότι όλοι είχαν προσφέρει*

## Αριθμός απόφασης: 904 / 2020

για το συγκεκριμένο είδος τιμή από 3,54 έως 4 ευρώ, δηλαδή για την μικρή συσκευασία και όχι για την μεγάλη που είναι κατά πολύ ακριβότερη». Στη συνέχεια αναφέρει: «Σχετικά με το βελτιωτικό καύσης πετρελαιοκινητήρων της Ομάδας Β - Πίνακας Λιπαντικών με α/α 14 της σχετικής Μελέτης Προμήθειας 19/2019.Εγκρίνει την προμήθεια της μικρής συσκευασίας (250-300 ml) και ποσότητας 10 τεμαχίων». Σύμφωνα με τις ισχύουσες τιμές της αγοράς για το αντιμυκητιακό πετρελαίου BIO DIESEL, προκύπτει ότι όντως η τιμή 4,00 ευρώ αντιστοιχεί στην μικρή συσκευασία του προϊόντος(250-300ml) κι όχι στη μεγάλη (4-5λίτρα). Επισυνάπτεται σύνδεσμος από ιστοσελίδα του διαδικτύου με ενδεικτικές τιμές αγοροπωλησίας του συγκεκριμένου προϊόντος: <https://www.skroutz.gr/c/1884/Prosthetika-Kaysimou-Ladiov/f/782364/prostheta> - petrelaiou.html. Είναι σαφές λοιπόν ότι ο Δήμος όσον αφορά το συγκεκριμένο προϊόν έφερε πολλές ασάφειες και ελλείψεις, οι οποίες ωστόσο αίρονται με την απόφαση 169/2020 και την έγκριση της μικρής συσκευασίας και των 10 τεμαχίων. Σε κάθε περίπτωση εξάλλου ο Δήμος δεν προχώρησε στον αποκλεισμό κανενός οικονομικού προσφέροντα είτε προσφέρθηκαν 10 τεμάχια, είτε 50 τεμάχια και είτε δόθηκε προσφορά για την μικρή ή την μεγάλη συσκευασία. Συνεπώς, κατά την παρεμβαίνουσα, η προσφορά της εναρμονίζεται πλήρως με το Άρθρο 2.4.3.2 και με το κεφάλαιο "Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές" του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται.

11. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003 κλπ), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ). Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο,

αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής, αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.10.2001, Υπόθεση C-19/00 Siac Construction Ltd, σκέψεις 34 και 44, ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54 κλπ).

12. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017 ορίζεται ότι: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου 4412/2016 και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 του ανωτέρω νόμου ενδίκων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής». Περαιτέρω, το άρθρο 367 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της... 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια ...» και η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ. 39/2017.

13. Επειδή, στη μελέτη με αρ.19/2019 της υπό ανάθεση προμήθειας, που αποτελεί μέρος των εγγράφων της σύμβασης και δη το Παράρτημα Ι της διακήρυξης, αναφέρεται στο 1<sup>ο</sup> άρθρο ότι «Η τιμή που θα δοθεί για τα λιπαντικά και τα υπόλοιπα προϊόντα θα είναι τιμή μονάδας λίτρου σε συσκευασία για την οποία θα γίνεται σαφής αναφορά (π.χ. ενός λίτρου, τεσσάρων λίτρων, είκοσι λίτρων κλπ.)» και στο 2<sup>ο</sup> άρθρο «Πακέτο βελτιωτικών biodiesel 5: 10.000 lit / 1 : 2.000 lit (5 lit.) Συσκευασία 5 λίτρων». Επίσης, στον ενδεικτικό προϋπολογισμό της Ειδικής Συγγραφής Υποχρεώσεων προβλέπεται «Πακέτο βελτιωτικών bio-diesel 5: 10.000 lit / 1 : 2.000 lit (5 lit.)

## Αριθμός απόφασης: 904 / 2020

τμχ 5 *ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΗ ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΑΣ 4 ΑΞΙΑ 200,00€*». Εξάλλου, στο έντυπο τεχνικής προσφοράς λιπαντικών, που περιλαμβάνεται στη μελέτη, ορίζεται «*Πακέτο βελτιωτικών bio-diesel 5: 10.000 lit / 1 : 2.000 lit (5 lit.) τμχ 10*», ενώ στο έντυπο οικονομικής προσφοράς που περιλαμβάνεται στη μελέτη, ορίζεται «*Συσκευασία 5 λίτρων*». στον όρο 1.3 της διακήρυξης 'Συνοπτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης' ορίζεται ότι «*ΟΜΑΔΑ Β' – ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ (ΑΦΟΡΑ ΜΟΝΟ ΤΟΝ ΔΗΜΟ\*\*\*\*\*) - ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ Πακέτο βελτιωτικών biodiesel 5:10.000lit/1:2.000lit (5lit)*» *τεμ 50 x 4€ = 200€*». Τέλος, στο έντυπο οικονομικής Προσφοράς που είναι ανηρητημένο στο portal του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ αναγράφεται «*Πακέτο βελτιωτικών bio-diesel 5: 10.000 lit / 1 : 2.000 lit (5 lit.) τμχ 10*». Από τις ανωτέρω διατάξεις της διακήρυξης, όλες κανονιστικού χαρακτήρα και δεσμευτικές για τους συμμετέχοντες στο διαγωνισμό, προκύπτει προφανής ασάφεια της σχετικής απαίτησης της αναθέτουσας αρχής, ομολογημένη τόσο από τους συμμετέχοντες στο διαγωνισμό όσο και από την αναθέτουσα αρχή. Επιπλέον, στον όρο 2.4.2.4. της διακήρυξης ορίζεται ότι «*Εφόσον η οικονομική προσφορά δεν έχει αποτυπωθεί στο σύνολό της στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων επισυνάπτει ψηφιακά υπογεγραμμένα το σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο pdf, κατά το έντυπο οικονομικής προσφοράς που επισυνάπτεται στο Παράρτημα της παρούσας Διακήρυξης.*», στον όρο 2.4.3.2 της διακήρυξης ορίζεται ότι «*Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο "Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές" του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται.*» και, τέλος, στον όρο 2.4.4. της διακήρυξης ότι «*Καθώς η οικονομική προσφορά, δηλαδή το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης, έχει αποτυπωθεί έμμεσα στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων θα επισυνάψει στην ηλεκτρονική οικονομική προσφορά του, σε μορφή pdf, ηλεκτρονικά υπογεγραμμένο και συμπληρωμένο με το αναγραφόμενο ποσοστό έκπτωσης το υπόδειγμα της οικονομικής προσφοράς του Παραρτήματος που επισυνάπτεται στην παρούσα διακήρυξη.*». Από τις ανωτέρω διατάξεις της

## Αριθμός απόφασης: 904 / 2020

διακήρυξης, προκύπτει προφανής ασάφεια της σχετικής απαίτησης της αναθέτουσας αρχής, ομολογημένη τόσο από τους συμμετέχοντες όσο και από την αναθέτουσα αρχή. Εν προκειμένω, λόγω των προπεριγραφεισών ασαφειών της διακήρυξης, οι οποίες δεν μπορούν να καταλογιστούν σε βάρος των συμμετεχόντων, η αναθέτουσα αρχή ορθώς προέβη σε αξιολόγηση όλων των οικονομικών προσφορών. Οι προσφορές των συμμετεχόντων «\*\*\*\*\*» και «\*\*\*\*\*» στα έντυπα οικονομικής προσφοράς τους αναφέρουν ότι προσφέρουν ποσότητα 10 τεμάχια των 5 λίτρων, δηλαδή συνολικά 50 λίτρα έκαστος, ενώ οι οικονομικές προσφορές της προσφεύγουσας και της εταιρίας «\*\*\*\*\*» στα έντυπα οικονομικής προσφοράς τους αναφέρουν ότι προσφέρουν ποσότητα 50 τεμαχίων των 5 λίτρων, δηλαδή συνολικά ποσότητα των 250 λίτρων έκαστος. Ωστόσο, η οικονομική προσφορά της αναδειχθείσας προσωρινής αναδόχου ακολούθησε πιστά (παρά τα ανωτέρω σφάλματα της διακήρυξης) το έντυπο οικονομικής προσφοράς του σχετικού Παραρτήματος της διακήρυξης, σύμφωνα και με τους ανωτέρω όρους 2.4.2.4., 2.4.3.2. και 2.4.4. της διακήρυξης και με το έντυπο οικονομικής Προσφοράς που είναι ανηρημένο στο portal του διαγωνισμού. Αντίθετα, η προσφεύγουσα προέβη σε προσαρμογή του εντύπου της οικονομικής προσφοράς της διακήρυξης προκειμένου να υποβάλει την προσφορά της, ανεξάρτητα εάν η προσαρμογή αυτή επιχειρήθηκε από την προσφεύγουσα λόγω των ασαφειών της διακήρυξης. Υπό τα ανωτέρω δεδομένα, η κρίση της αναθέτουσας αρχής περί ανάδειξης της παρεμβαίνουσας ως προσωρινής μειοδότης τυγχάνει ορθή, πολλώ δε μάλλον που η παρεμβαίνουσα προσέφερε για το συγκεκριμένο προϊόν τιμή τεμαχίου 3,90 ευρώ αντί 4 ευρώ της προσφεύγουσας. Δηλαδή ακόμα και αν η παρεμβαίνουσα είχε προσφέρει 50 τεμάχια, δηλαδή  $50 \times 3,90 = 195,00$  ευρώ έναντι της προσφοράς της προσφεύγουσας  $50 \text{ τμχ} \times 4 = 200\text{€}$  και πάλι θα είχε οριστεί ως οικονομικότερος φορέας και άρα προσωρινός ανάδοχος για το τμήμα των λιπαντικών, με βάση τις κατατεθείσες οικονομικές προσφορές (\*\*\*\*\*: 5.078,17 ευρώ με ΦΠΑ, \*\*\*\*\*: 13.781,36 ευρώ με ΦΠΑ). Κατόπιν αυτών, απορριπτέα ως αβάσιμη τυγχάνει η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή και δεκτή ως βάσιμη η σχετική παρέμβαση.

14. Επειδή, τέλος, το αίτημα που έθεσε η αναθέτουσα αρχή προς την ΑΕΠΠ με το έγγραφο των απόψεών της με το ακόλουθο περιεχόμενο: «Ο συγκεκριμένος διαγωνισμός αφορούσε δύο την Ομάδα Α Καυσίμων και την Ομάδα Β Λιπαντικά. Στην Ομάδα Α υπήρχαν μόνον δύο συμμετέχοντες οι \*\*\*\*\* και \*\*\*\*\* . Ο \*\*\*\*\* αποκλείστηκε κατά την εξέλιξη της διαδικασίας αφού δεν είχε αδειοδοτημένο πρατήριο καυσίμων. Στην Ομάδα Α Καυσίμων προσωρινός ανάδοχος αναδείχθηκε έτσι ο Κ \*\*\*\*\*. Εφόσον γίνει δεκτή η προσφυγή της \*\*\*\*\* η οποία αφορά την Ομάδα Β Λιπαντικά μπορεί η διαδικασία να συνεχιστεί μόνο για την Ομάδα Α Καυσίμων;» δεν δύναται να απαντηθεί από την ΑΕΠΠ, καθόσον εκφεύγει της κατά νόμο αρμοδιότητάς της, που είναι η επίλυση των διαφορών κατά το στάδιο της ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων μετά από άσκηση προδικαστικών διαφορών.

15. Επειδή, ύστερα από την σκέψη 13 της παρούσας, το με κωδικό \*\*\*\*\* ηλεκτρονικό παράβολο, ποσού 600,00€, πρέπει να καταπέσει.

#### **ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του με κωδικό \*\*\*\*\* ηλεκτρονικού παραβόλου, ποσού 600,00€.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στον Άγ.Ιωάννη Ρέντη στις 29-7-2020 και εκδόθηκε στις 5-8-2020.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ**  
**ΣΙΔΕΡΗ ΜΑΡΙΑ-ΕΛΕΝΗ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**  
**ΤΣΟΥΛΟΥΦΑ ΑΡΓΥΡΩ**



**Αριθμός απόφασης: 904 / 2020**